IN PROCESSV MICHAELIS DE GRACIA ſuper iuris firma.

Appendix pro Dominico Adrian.

DOs argumentos o replicas propuſieron los Señores Lugartenientes contra los fundamentos que ſe han hecho por la reuocacion deſta firma. El primero, que no ſe dan doctrinas en terminos, para que la ſegunda trança que la Audiencia hizo a Domingo Adriã en virtud y fuerça de la declaracion de la firma, cum declaratione poſtmodum reuocata, non intercidat, y ſea nulla como atentada con la inhibicion. El ſegundo, que la declaracion, por la reuocacion, reducitur ad non cauſam, y es como ſi no ſe huuiera hecho: y aſſi la ſegunda trança, y quanto ſe proueyo, è hizo en aquel medio tiempo, no tiene effecto, quaſi cauſa reuocata, reponantur omnia in priſtinum ſtatutum. *glo.in l.fideiuſſor.* §.*in omnibus. ff. mandati*, docens, ſolutum vigore ſententiæ retractatæ condici poſſe, condictione ſine cauſa. Cin.*in l.fin.C.de condictio.indebiti. Angel. & Alexan. in l.qui Romæ.* §. *duo fratres. de verbor. obligatio. quos, & alios approbat Surd. deciſ.* 163. *ex num.* 14. *& deciſ.* 299. *num.* 18. Y aſſi reuocandoſe vna ſentencia de litependente, o otra priuilegiada en cuya virtud el que gano emboſſo fructos, los reſtituye, y al que reſtitutione Iuſtitiæ reſtituitur ad bona confiſcata, ſe le reſtituyen los frutos ex communi interpretatione *authen. idem eſt de Deſtoranis. C.de hæreticis.*

Empero no obſtantes aqueſtas replicas, ſiempre corren los fundamentos que por Domingo Adrian ſe repreſentaron, y ha lugar la reuocacion de la firma.

Y a las dudas ſe reſponde, a la primera. Que todas las doctrinas, que ſe han dado (que ſon muchas, y muy recibidas) prouando, que la moderacion, o declaracion de la inhibicion, in caſu, rebus, aut perſonis in declaratione comprehenſis, obra lo que ſi ſe huuiera reuocado, y aſſegura de todo rieſgo de nullidad, y atentados con la miſma ſeguridad: y las que dizen, que por la moderacion, o declaraciõ

 de la

de la inhibicion, se remiten las partes, y processo al Iuez inhibido, como si reuocara son puntuales, y hazen regla al intento de Domingo Adrian, y le asseguran la trança, y contracto que con la Audiencia hizo sub bona fide Regia publica, communita expressis decretis huius Curiæ, declaratione iurisfirmæ soluẽtis manus Regiæ Audiẽtiæ, quas ante inhibitione colligauerat, & Regiæ Audientiæ eidem periculo primi emptoris iura, res, & bona executata distrahentis, & graue videretur fidem hanc fallere, & pollicitis non stare. Cum præ maximè respectu tertij ad processum venientis contractũ inierit Regia Audientia, & contractus ille completus fuerit ante reuocationem declarationis, ad quẽ casum de iure interlocutoriæ reuocatio suos nos producit effectus, Alexan. & Ripa *num.* 32. *in l. quod iussit. ff. de re iudi.* nec tunc retrotrahitio locum habet, quantumuis alias retrotrahitio esset locum habitura *l. pen. rem rat. hab. l. si ego 9. § si res. de iure dot. Anto. Faber C. si quis alteri, vel sibi. Def. 5. num. 3. in allegat. iuris.*

Y pues por Domingo Adrian estan las reglas, la parte contraria deuiera mostrar, en que funda que lo proueydo tempore habili, y sin inhibicion se reuoca, y annulla in se intrinsece, y no lo haze. Porque la doctrina de Lanceloto 2. *par. cap.* 20. *limit.* 1. *nu.* 20. que se allego en contrario, y la de Aretino *consi.* 75. *num.* 11. hablan claramente en terminos, que la moderacion, o declaracion de la inhibicion fuessen a principio nullas, ex defectu citationis necessariæ ex statuto, vel consuetudine. Y assi tantũ abest que encuentre, quod imò a contrario (argumẽti genus in hoc casu considerabile) presuponen Aretino, y Lanceloto, que si fuera legitima, aũque despues ex meritis se reuocara lo hecho, no fuera nullo in se. In se, inquã. Porque ex accidenti, para que no se lleue adelante lo proueido por el Iuez inhibido, tempore habili, & declarationis subsistentis, todo aquello suspenditur, ac velut obdormit, no porque en si, no sea valido, sino porque la inhibicion que bueluc a cobrar fuerça ex tunc, empacha y detiene su execucion. Y si (como en nuestro caso) bueluc a quitarse la inhibiciõ, el processo hecho tempore habili no es necessario repetirle, pues no se puede dezir hecho contra inhibitionis thenorem, nec aliam habet rationem mali.

Y en estos decretos de las firmas de agrauios hazederos estrecha y propriamente ha lugar lo que se dize, que la sentencia haze derecho, sin que se atienda su justicia, o injusticia. Imo licet nulla causa esset, ita interloquendi. *l. seruo.* 65. *§. cum Prætor. ad S. C. Trebel. Anto. Faber C. de reb. creditis, & iure iure iur. Def.* 33. *num.* 2. Nec quicquam aliud nostro in casu attendendus est, quam si de facto inhibitio huius Curiæ vetuit, ne trança fieret, & cum non vetuerit, vitij attentatorũ, & nullitatis ex se necessario est expers non

non enim attenditur ad ius partium in attentatorum materia, sed præcipue, ne quid in sprettũ Iudicis inhibentis fiat Lancello. *de attentatis 3.par.cap.24. limit. 1.numer.52.*

Pregunto a la parte cõtraria, si segun la naturaleza de las firmas, y sus declaraciones, si quãto quiere que aquestas sean interlocutorias sugetas a reuocarse, si el Iuez procede ipsis subsistẽtibus in casu permisso? Es fuerça responder, que si, ex praxi Regni, & ex iuris ratione: segun la qual siempre que las manos del Iuez inhibido quedan libres puede proceder, quia ita facit lege permittente, vt obseruat Anton. Faber. *C. vt lite pen. Def. 12. num.2. & eo. tit. Def. finali,* docens ad propositum, quod quãdo rescripto Principis appellatio (quæ attẽtata inducere debebat) fuit moderata, vel redacta ad oppositionem, habetur proinde ac si nũquam appellatum fuisset. De lo dicho queda respondido a la primera duda iunctis tamen ijs, quæ, statim, pro responsione secundæ, subijcientur.

Vt igitur cesset radicitus vtraq. difficultas, deue de aduertirse, que la Audiencia Real en el acto que hizo de la segunda trança en fauor de Domingo Adrian, a riesgo del primero cõprador no precedio en virtud y fuerça de la declaracion, o decreto desta Corte, sino en virtud de propria jurisdicion, y la declaracion no hizo mas que por entonzes quitar el impedimento de la inhibicion de la firma, y aunque no le quito irreuocabiliter, sino demanera que contrario imperio pudiesse reuocarse, empero lo proueydo medio tẽpore ex se, & intrinsece, valido fue y efficaz, aunque inexequible ex accidenti, mientras boluiesse a tener fuerça la inhibicion. Al contrario quando se da vna firma, o otro decreto para que el Iuez, o la parte puedan proceder y hazer algunos actos que alias en fuerça de propria jurisdicion, o poder, no pudierã hazerlos, si despues se reuoca la inhibicion, o decreto, tambien quedan nullos, y sin effecto, porque procedieron de aquella causa, quæ ad non causam redacta fuit: y asi en entrambas las dudas deue aduertirse, que no procede el assumpto que hazẽ, de que la Audiencia procediesse en fuerça del decreto desta Corte, con que se modero la inhibicion aucthoritatiue: ni como causa de la jurisdicion, aunq̃ fue como vna condicion, sine qua la Audiencia, no procediera, obsistente inhibitione Iurisfirmę, pero los procedimiẽtos no dependieron, como de causa de la declaraciõ, o moderacion de la inhibicion, como en el caso de la firma, o decreto, en cuya virtud y fuerça se hazen algunos actos, & isto casu, aquellos no se annullã, ni reuocan pues aquella causa no era total proxima, y imediata, sino mediata, Tiraq. *de cessan. causa lim. 20. hoc est quod ex Bal. & Io. Mona. Tiraq. supra nu. fin.* distinxit inter causam fiẽdi, & causam

ſam eſſendi, ceſſante enim cauſa fiendi, iam factum non ceſſat: ceſſante verò cauſa eſſendi deſtruitur,&ceſſat, porque en nueſtro caſo la declaracion de la firma non fuit cauſa eſſendi ſecundæ trancæ, ſed ſolum fiendi: y aſſi aunque ſe ſuſpende ſu execucion aquella reuocada, pero nunca eſſencialiter & realiter rectè,ac rite facta ſe extinguio.

De que ſe infiere, que las deciſiones de Pedro Surdo 163.*numer.*14.*&* 289. *numer.*18. con las comunes reſoluciones que refiere, y los exemplos de parte de arriba referidos, todos procedē en caſo differente: de ſentencias dadas entre partes en pleytos ordinarios, y de actos hechos y ſubſeguidos en ſu virtud y fuerça, que deſpues reuocando, o annullando las ſentencias y decretos cauſa totali, y vnica de q̃ procedieron como efectos, tambien ſe annullan y reuocan redacta cauſa ad non cauſam. Lo que no tiene lugar en nueſtro caſo, en el qual la Audiencia, in vim propriæ iuriſdictionis hizo ſegunda trança,en tiempo en que no huuo inhibicion,y aunque ſi la huuiera, no procediera no le vino la juriſdicion del quitarla, como al que in vim Iurisfirmæ, vel alterius decreti haze actos, que alias no los hiziera,los quales por neceſſidad,como pendiētes inmediata y totalmente de la firma, o decreto, quitada aquella por reuocacion proſternuntur, como hechos ex falſa cauſa, vel cauſa reducta ad non cauſam,ceſſat enim tunc pronūtiati totalis inmediata cauſa, ac proinde ſentētia, & omnes eius effectus debent ceſſare, *l. ſi a te vbiSoc.* 1 *.not.ff.de excep.rei iud.l.*2*.l.ſi mater* §*.eandem.eo.tit. tex. optimus ſecundum Tiraq.in tract.ceſſante cauſa.in prin.numer.* 21. *&* *num.* 238. *Anto. Faber C. de ijs quæ ſub modo. def.* 1. *numer.* 12. & vt a radice ceſſet ſcrupulus. La regla de la duda procede quādo la cauſa requiere duracion,y permanencia,como en la confiſcacion,en la ſentencia,quæ aliam retractabilem ſpectat poſt ſe,que en eſtos caſos cauſa redacta ad non cauſam, cauſatum deſtruitur, y aſsi ceſſan los effectos. Mas quando la exiſtencia de la cauſa ſe requiere ex ratione ſubiectæ materiæ, ſolamente temporaliter, baſta que al tiempo requerido ſubſiſtieſſe, quid quid de cauſa deinde contingat, & ad non cauſam redigatur, *vt ex l. ſiquis hæredem.C. de inſtit.& ſubſtitut.& ex l.quicumq.* §*.fin.de public.in rem. actio.* cum copioſa antiquorum allegatione docet Tiraq. *d. tract.ceſſante cauſa. limite*4*.numer.*1.variis exemplis id confirmans per totam eam limitationē & id extendit ex Bal. *limit.*23*.numero.fin.*vt procedat ſiue cauſa ſit momentanea, ſiue ſucceſſiua. Qui etiam Tiraq. *limit.* 10. coarctat regulam de qua in dubio, vt non procedat quando ius tertio quæſitum eſt ob cauſæ exiſtentiam, namq. etſi cauſa ceſſet, & ad non cauſam redigatur,nihilominus ius illud acquiſitum ſubſiſtit,*ex l.ſi poſt tantum.*§*.* 1*.& ex l.non putauit.* §*. ſed ſi poſt mortem, de bonorum poſ. contra tab.cum latiſsimè*

tissimè congestis per Tiraq. supra. d. limit. 10. Maxime cum is effectus, nempe secunda trança, fuerit perfectus, vt late per Tiraq. limit. 12. vbi nume. fin. ex Aretino *in l. pluribus* §. *& si placeat. ff. de verbo. obliga. versicul. & attende,* quia quoad solemnitatẽ remissiouè, tenet, quod dicitur actus perfectus tametsi non sit executioni demandatus, nam expresè Aret. (quem recognoui) eo loci sic docet. Imo actus retro actus, siue effectus antea sequutus semper subsistit, donec spes subest, vt redeat habilitas causæ antecedentis, & sic illa non fuit sublata pro præsenti, & pro futuro, sed pro pręsenti tantum, Tiraq. *limit.* 30. Ac etiam quando causæ reuocatio ordinabatur ad impidiẽdũ effectum non solum ex tunc, sed & retro a principio, secus quã do ex tunc tantum reuocatio causæ ordinabatur Tiraq. *lim.* 34

Todas aquellas resoluciones, y limitaciones de Tiraquelo conuienen decisiuamente a la reuocacion de la Firma. Pues la causa de proceder la Audiẽcia en el processo no fue la declaracion sino su jurisdiction, y mas fue vna condicion sine qua non, & amotio obstaculi, que causa, y quando fuera causa no era total, sola, è immediata, y quando lo fuera se restriñia al tiempo en que se hizo la segunda trança, y la reuocacion de la declaracion non missit oculos retro, y siempre huuo esperança de que se boluiesse a quitar la inhibicion, y huuo derecho de tercero comprodor considerable y con effecto quanto a su substancia y solemnidad, aunque sujeto a suspension, reuocandose la declaracion, y finalmente la declaracion quando pudiera considerarse por causa de la segunda trãça que oy se inhibe por la firma (que no lo fue) fuera solamente causa fiendi, & non essendi, y por consiguiente porque cessasse, su effecto no se extinguio, ni dexo de ser, aunque con suspension, ex quo la inhibicion boluio a cobrar fuerça.

Addiderim denique attentata semper esse probanda, & nunquã præsumenda, nunquam suplenda, cum sint odiosa *Lancello. p. 3. c. 26. de probatio. attẽtatorũ,* verba sunt Antonij Fabri. *C. vt litipendente Dif. 20. num.* 4.

Ex quibus omnibus indubie præsens iurisfirma videtur reuocanda. Sub censura Dominorum.

Michael Pastor.